

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: X2009120139

UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

我国隐私权的宪法保护

The Constitutional Protection of
the Right of Private in China

徐 宇 丹

指导教师姓名: 徐振东 副教授

专 业 名 称: 法 律 硕 士

论文提交日期: 2013 年 月

论文答辩时间: 2013 年 月

学位授予日期: 2013 年 月

答辩委员会主席:_____

评 阅 人:_____

2013 年 4 月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下，独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果，均在文中以适当方式明确标明，并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范（试行）》。

另外，该学位论文为（ ）课题（组）的研究成果，获得（ ）课题（组）经费或实验室的资助，在（ ）实验室完成。（请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称，未有此项声明内容的，可以不作特别声明。）

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学博硕士论文摘要库

摘要

隐私权是指公民的私生活不受窥测、监视、公开、侵扰和干涉的权利。隐私权是人之为人的权利，是公民权利中最重要、最根本的部分，是公民必不可少的权利。隐私权乃人格尊严在个人领域中的体现，是维系人格尊严的基础和前提，是捍卫人格尊严的有力屏障。然而，随着现代福利国家的建议，国家权力不断扩张，渗透到公民生活的各个领域，同时借助科技发展的力量，国家权力几乎可以进入所有的私人生活领域，公民隐私权受到了国家公权力的严重威胁与侵犯，这就决定了隐私权宪法保护的必要性。然而，在我国由于传统文化因素和政治力量因素的影响，公民的隐私权观念淡漠，隐私权的法律保护缺位，国家公权力侵犯公民隐私权的现象严重。因此，构建我国隐私权的宪法保护体系成为完善我国隐私权保护的当务之急。

本文的主要内容是研究作为基本人权意义上的隐私权的宪法保护问题。通过对美国、德国和日本隐私权宪法保护的理论和实践进行分析和探讨，目的是希望从国外隐私权宪法保护的发展过程、相关理论的探讨中得出对我国隐私权宪法保护的有益借鉴，同时从我国国情出发就我国隐私权的宪法保护提出相关完善建议。

本文主要从四个方面进行探讨：第一，隐私权的含义和权利特性。作为基本人权的隐私权是个人生活自由不受侵犯的权利，是本人对于有关个人信息进行保密并排除他人非法干涉的自由权，同时隐私权还应受到一定的限制，即具有相对权性质。第二，国外隐私权宪法保护及其启示。本文通过比较分析具有代表性的美国、德国、日本的隐私权宪法保护，从中得出对完善我国隐私权宪法保护的启示和借鉴。第三，我国隐私权宪法保护的现状及成因分析。首先，从法律规范层面看我国法律对隐私权保护的不足；其次，从几个重要的社会领域看我国隐私权宪法保护的必要性。然后，分析隐私权观念在我国缺失的深层原因。第四，完善我国隐私权宪法保护的思考。对于我国隐私权法律保护的空白，本文拟从观念层面—建立权利本位的现代隐私观念、立法层面—明确隐私权的宪法地位、司法层面—严格公权力的公域范围建立救济制度三个方面提出完善我国隐私权宪法保护的建议和构想。

本文得出结论认为，隐私权作为涉及个人人格尊严的公民基本权利，必须充分发挥宪法基本权利的功能，以加强和完善对我国公民隐私权的宪法保护。隐私权宪法保护的重要功能是限制公权力的公域范围，直接对抗政府公权力对个人隐私权的侵犯，因此在隐私权的宪法保护过程中，既要充分发挥宪法对政府公权力的防御功能，同时也要注重对部门法隐私权保护的指导。

关键词：隐私权；人格尊严；宪法保护

ABSTRACT

Privacy right is defined as a kind of human right that a citizen's private life is free from being peeped, monitored, disclosed, infringed, and intruded. Privacy right is an inherent one of human rights. It is the most important and fundamental part of all civil rights and is indispensable. As an embodiment of personal dignity in private domain, the right of privacy serves as a precondition and basis for maintaining personal dignity, and also as a great shelter for protecting personal dignity. However, with the establishment of welfare state and the application of science and techniques, the authority of the state has expanded and pervaded every aspect of citizens' private lives, which has greatly threatened and infringed citizens' privacy. Thus, the necessity for protecting the right of privacy by the constitution is plain to see. In China, however, because of the influences of traditional culture and political factors, the right of privacy is overlooked by citizens and its legal protection is absent. The phenomenon that the state power infringes citizen's privacy is serious. So the establishment of constitutional protection system on privacy is at the top of the agenda for perfecting China's protection of the right of privacy.

The paper is to discuss the constitutional protection of privacy as a basic civil right in China. By comparison with the theories and practices on protecting privacy in America, German and Japan, this paper is to probe into the constitutional protection of the right of privacy and present some suggestion in that regard based on china's unique national conditions.

The thesis includes four parts: the first part introduces the conception and the property of the right of privacy. As one of the main civil rights, the right of privacy represents an ability of individuals to shield their life and freedom from invasion or unlawful interference, and to withhold personal information from unauthorized access. Privacy right is a relative right, subject to many legal restrictions; the second part analyses the constitutional protection of the right of privacy in foreign countries. By discussing theories and practices in America, German and Japan, some lessons will be drawn on how to better the constitutional protection of the right of privacy in China; in the third part, this paper gives insights into the current situation and origin of constitutional protection of privacy right in China, which includes 3 parts -- weak preservation of privacy right in law, the necessity of reinforcing privacy protection,

especially in several important social realms, and the reasons for the absence of legal protection of privacy right. Finally, advice and conception are put forward on how to improve the constitutional protection of privacy right in terms of concept, legislation and judicature, namely, developing the new power standard conception, clarifying the constitutional status of privacy protection, explicitly specifying the public sphere of state power and establish a remedy system.

In conclusion, privacy right, as a fundamental part of constitutional rights and an embodiment of personal dignity, should be strengthened and perfected. Specifically, constitutional protection of privacy right can function as a way to restrict the public sphere of state power as well as a boycott against invasion of privacy by the governmental state power. As a result, protecting the right of privacy presupposes a constitution which can both fend off abuse of state power and guide department laws.

Key words: The right of privacy; The personal dignity; Constitutional protection.

目 录	
引 言.....	1
第一章 隐私权宪法保护的基础和意义	3
第一节 隐私权的理论	3
一、隐私及隐私权的含义.....	3
二、隐私权的构成.....	5
（一）主体要素.....	5
（二）客体要素.....	6
（三）内容要素.....	7
三、隐私权的权利属性.....	8
（一）个人性.....	8
（二）精神性.....	8
（三）相对性.....	9
（四）宪法性.....	9
第二节 隐私权宪法保护的基础	10
一、隐私权宪法保护的法理基础.....	10
（一）关于隐私权法理基础的不同观点.....	10
（二）隐私权是维系人格尊严的基础和前提.....	12
（三）人格尊严是隐私权宪法保护的价值追求.....	13
二、隐私权宪法保护的现实基础.....	13
（一）国家权力深入到公民生活的各个方面.....	14
（二）科技进步使人与人、人与国家无法保持适当距离.....	14
第三节 隐私权宪法保护的意义	16
一、制约国家权力.....	16
二、实现私权自治.....	16
三、保障公民权利.....	17
第二章 国外隐私权宪法保护实践及其启示	19

第一节 主要国家隐私权宪法保护简介	19
一、美国隐私权的宪法保护	19
二、德国隐私权的宪法保护	21
三、日本隐私权的宪法保护	23
第二节 隐私权宪法保护的国际化趋势	24
一、各国宪法对隐私权的规定	24
二、国际人权文件对隐私权的规定	25
三、域外隐私权宪法保护的启示	26
第三章 我国隐私权宪法保护的现状及成因分析	28
第一节 我国隐私权宪法保护的现状	28
一、公民的隐私权观念淡漠	28
二、隐私权法律保护的缺位	29
三、国家公权力侵犯公民隐私权的现象严重	30
第二节 我国隐私权宪法保护缺位的成因	32
一、传统文化因素的影响	32
二、政治力量因素的影响	33
三、宪法不具可诉性	34
第四章 完善我国隐私权宪法保护的思考	35
第一节 观念层面——建立权利本位的现代隐私观念	35
第二节 立法层面——明确隐私权的宪法地位	36
一、完善关于隐私权的宪法规范	37
二、制定保护隐私权的相关法律	39
第三节 司法层面——严格公权力的公域范围建立救济制度	40
一、严格公权力的公域范围	40
二、建立隐私权的宪法救济制度	41
三、完善隐私权的行政救济制度	42
结 语	44
参考文献	46

CONTENTS

Preface	1
Chapter1 Foundation and Significance of Constitutional Protection of Privacy Right	3
Subchapter1 Theoretical Interpretation of Privacy Right	3
Section1 Definition of Privacy and Privacy Right	3
Section2 Components of Privacy Right	5
Subsection 1 the Subject.....	5
Subsection 2 the Object.....	6
Subsection 3 the Content	7
Section3 Right Attribute of Privacy Right	8
Subsection 1 Personal Rights	8
Subsection 2 Moral Rights	8
Subsection 3 Relative Right.....	9
Subsection 4 Features of Constitutional Rights.....	9
Subchapter2 Foundation of Constitutional Protection of Privacy Right	10
Section1 Jurisprudence Basis of Constitutional Protection of Privacy Right... 10	
Subsection 1 views on Jurisprudence Basis of Privacy Right	10
Subsection 2 Privacy Right as a Basis and Prerequisite of Personal Dignity 12	
Subsection 3 Personal Dignity as the Value Pursuit of Constitutional Protection of Privacy Right	13
Section2 Reality Foundation of Constitutional Protection of Privacy Right... 13	
Subsection 1 State Power Embodied in Every Aspect of Civic Life..... 14	
Subsection 2 Scientific Advancement as a Challenge to Person-to-Person Distance and Person-to-Nation Distance	14
Subchapter3 Significance of Constitutional Protection of Privacy Right	16
Section1 Restriction on State Power	16
Section2 Autonomy of privacy right	16
Section3 Protection of Civil Rights	17
Chapter2 Practice and Enlightenment on Constitutional Protection of Privacy Right in Other Countries	19
Subchapter1 Constitutional Protection of Privacy Right in Major Countries 19	
Section1 Constitutional Protection of Privacy Right in the U.S.	19

Section2 Constitutional Protection of Privacy Right in Germany·····	21
Section3 Constitutional Protection of Privacy Right in Japan·····	23
Subchapter2 Internationalization Tendency of Constitutional Protection of Privacy Right·····	24
Section1 Constitutional Stipulations of Privacy Right in Different Countries··	24
Section2 International human rights instruments on Privacy Right·····	25
Section3 Extraterritorial Constitutional Protection of Privacy Right·····	26
Chapter3 Current Situation and Origin of Constitutional Protection of Privacy Right in China·····	28
Subchapter1 Current Situation of Constitutional Protection of Privacy Right in China·····	28
Section1 Weak sense of Privacy Right·····	28
Section2 Absense of Legal Protection of Privacy Right·····	29
Section3 Serious Privacy Infringement by State Power·····	30
Subchapter2 Causes of the Absense of Constitutional Protection of Privacy Right in China·····	32
Section1 Effects of Traditional Culture·····	32
Section2 Effects of Political Power·····	33
Section3 Non-litigability of the Constitution·····	34
Chapter4 Thoughts on Improving Constitutional Protection of Privacy Right in China·····	35
Subchapter1 From the Perspective of Concept- Developing a New Power Standard Conception·····	35
Subchapter2 From the Perspective of Legislation- Clarifying the Constitutional Status of Privacy Protection·····	36
Section1 Perfecting the Constitutional Articles on Privacy Right·····	37
Section2 Enacting Relevant Laws on Protecting Privacy·····	39
Subchapter3 From the Perspective of Judicature - Strictly Defining the Public Sphere of State Power and Establishing a Remedy System···	40
Section1 Strictly Defining the Public Sphere of State Power·····	40
Section2 Establishing a System of Constitutional Remedy·····	41
Section3 Improving the System of Administrative Remedy·····	42
Conclusion·····	44
Bibliography·····	46

引 言

在当今高速发展的信息社会，网络的广泛使用导致人与人之间的联系越来越紧密，与此同时侵犯隐私的现象也越来越普遍。隐私，作为一个现代社会高频率出现和使用的词汇日益广泛的受到媒体和公众的高度关注。赵水忠在《谁偷窥了你的网络隐私》中曾这样表述：“每个人在一生中都会填写很多表格，每一个表格都包含了很多问题。这样，从每个人身上就可以引出上百条线，总共会有上百万条线。如果这些线突然成为可见的，人们将无法动弹。”^①以上的描述表现了生活在现代社会的人们对于隐私侵犯的隐忧，这种隐忧随着网络科技的发展，变得更加迫切和现实。2012 年陈凯歌执导的电影《搜索》就将视线对准了当下热议的“人肉搜索”及由此带来的“网络暴力”，讲述了这样一个故事：都市白领叶蓝秋在一个如常的早上，因为没有在公车上为一位老大爷让座而被人拍视频并发到网上，由此引发了网友的“人肉搜索”，叶蓝秋所有信息被不断放大，瞬间成为没有隐私的人。叶蓝秋宛若南美洲丛林中的一只蝴蝶，煽动翅膀，引发了一场发生在中国南方都市里的“南太平洋风暴”。七天时间，因为一件公车上发生的小概率事件，十几个人被卷入其中，生活被迫推离既有的轨道，甚至命运都被彻底改写。叶蓝秋的经历给我们提供了一个绝好的范本，本来只是公交车上很普通的事情，只是因为网络的介入，于是各方的隐私便被无限放大，事故被不断升级。“网络暴力”突显的隐私保护问题正实实在在的触及几乎每一个现代人的生活，因此不论我们对于隐私权的认识如何，人们对于隐私权保护的迫切要求已经波及全世界。

隐私权是权利谱系中的新生力量，作为公民所应有的一项基本权利，在世界范围出现的相对较晚，但它的出现却表明：为了维护人格尊严和个性自由，防止政府权力的随意侵犯，应通过建构个人自治的隐私区域，规范和约束公权力。战后，由于人权保障的重要性不断提高，面对福利国家政府权力的扩张和科技信息带来的对于个人隐私的现实侵犯，隐私权以基本人权的面目纷纷进入各国宪法保护的范畴。但由于各国不同的文化传统和价值观塑造出迥然各异的隐私权内涵，导致了隐私权概念的不确定，引发了学界对于隐私权的诸多质疑。如何在保障国

^①赵水忠. 谁偷窥了你的网络隐私[EB/OL]. 电子工业出版社. 搜狐网网络教程. 2004-10-13 更新.

家权力的有效性和增进社会公益性的前提下,提升整个社会对个人隐私的尊重的保护意识,对个人隐私施以全面有效的立体法律保护,是世界各国面临的共同问题。

在当代中国,隐私权的法律保护一向被认为是民法学界的任务,隐私权的宪法保护却少有人关注。然而,伴随着社会发展和政府职能的不断扩张,隐私或隐私权在遭受着不断发生的来自于民事主体的侵权威胁的同时,更面临着以国家为代表的公权力的日益严重的威胁或侵害。因此以宪法规范约束政府公权力的行使,加强对公民隐私权的保护显得尤为迫切。台湾学者李鸿禧认为:“民主宪政的基本理论本身就包含着对私人生活领域的尊重与保护,并切实保护个人在私人空间里享有充分的自由”。^①由此可见,宪政本来就包含着对隐私利益与隐私权的尊重与保护。

我国隐私权的法律保护研究尚处于起步阶段,然而现实和疑惑对我们人权的保护和隐私利益的尊重提出了更高的要求,众多的隐私权纠纷向我们表明,隐私权的宪法保护已到了无法回避的地步。针对这种情况,本文运用比较分析、概念分析、规范实证分析等方法,以个人隐私权与公权力之间的平衡关系为线索,分析了隐私权的含义,隐私权的权利特性,隐私权宪法保护的意义,并结合国外成熟的隐私权宪法保护的理论和实践,提出了完善我国隐私权宪法保护的初步设想。

^①李鸿禧.资讯、宪法、隐私权—资讯化社会与人权问题的探讨[A].载李鸿禧.宪法与人权[C].台北:元照出版公司,1999. 431.

第一章 隐私权宪法保护的基础和意义

第一节 隐私权的理论

一、隐私及隐私权的含义

隐私作为隐私权保护的客体,随着历史的发展和人类的进步呈现出不同的含义,从最早附着在人类身体上的一片树叶到光鲜亮丽的服装,从人与人之间的高谈阔论、无话不谈到窃窃私语,无不透漏出人类隐私意识的觉醒和发展。在社会交往中,每个人都有自己的隐私,随着社会物质文明进步和传播媒介日益现代化和科技化,使得人们愈加认为有必要保留只属于自己的私生活秘密。法理上,不同的学者对隐私这一词汇具体所描述的事物也有不同理解。我国台湾学者吕光认为:“隐私就是隐密而不准公开的意思。”^①而王利明先生认为:“隐私是指有关个人生活领域的一切不愿为人所知的事情。”^②因此,我们可以将隐私的概念归结为隐蔽的私事,是指公民个人私事、个人信息等在生活中不愿公开或不愿为他人所知晓的秘密。

隐私权作为一个新兴的权利,学者们对其概念尚有争议。隐私权的概念最早是 1890 年美国学者塞缪尔·沃伦 (Samuel Warren) 和路易斯·布兰代斯 (Louis Brandeis) 在《哈佛法律评论》上发表的《论隐私权》(《The Right To Privacy》) 这一文章中提出来的。文章中指出“随着社会的文明进步,对个人隐私权的保护带来了严峻的挑战,因此宁静的生活和隐私对个人而言变得更加重要;然而高科技的发明创造通过侵犯个人隐私,使其处于精神上的伤痛中,远甚于单纯的肉体伤害可能造成的折磨。”^③这是公认的隐私权概念真正确立的开始。两位学者在文章里就隐私权提出许多开创性的观点,他们认为,每个人的私人事务和私人空间都应受到法律保护,任何人都有自由处理私人事务的自主权并具有排除他人非法干扰的权利。这篇论文不仅打开了对隐私权研究的领域,而且指明了隐私权研究在现实和法律上的深远意义。

随着社会的不断发展,隐私权的范围也在不断扩展,因此学者对隐私权概念

^①吕光. 大众传播与法律自由[M]. 台北: 台湾商务印书馆, 1981. 64.

^②王利明. 民法侵权行为[M]. 北京: 中国人民大学出版社, 1993. 287.

^③[美]塞缪尔·D. 沃伦和路易斯·D. 布兰代斯. 论隐私权[M]. 徐爱国译, 北京: 法律出版社, 2005. 11-15.

的界定也有所不同。我国台湾学者吕光认为：“隐私权是对个人私生活的保护，使每个人能安宁生活，不受干扰，未经本人同意，其与公众无关的私人事务，不得刊布或讨论，其个人姓名、照片、肖像等非事前获得本人同意不得擅自使用或刊布，尤不得做商业上的用途。”^①我国大陆学者王利明认为：“隐私权是自然人享有的对其个人的，与公共利益无关的个人信息、私人活动和私有领域进行支配的一种人格权。”^②李步云认为：“隐私权又称为个人生活秘密权或私生活秘密权，是指公民的个人生活秘密和个人生活自由不受侵犯的权利，是一种独立的人格权。”^③张新宝认为：“隐私权是自然人享有的私人生活安宁与私人信息秘密依法受到保护，不被他人非法侵扰、知悉、搜集、利用和公开的一种人格权，而且权利主体对他人在何种程度上可以介入自己的私生活，对自己是否向他人公开隐私以及公开的范围和程度等具有决定权。”^④综上，对于隐私权含义的界定，学者们的认识并不一致，主要有两类不同学说：一是消极人格说。此学说认为隐私权是自然人对其私人信息的控制权，是私人生活、私人交往的保密权，隐私权是个人独自享有、不受他人非法侵扰的权利。二是积极人格权说。坚持这一观点的学者认为隐私权是一种控制权，权利人可以对自己的私人领域和私人事务拥有支配权，个人有权对自己的隐私、个人信息进行处置。这种学说认为个人不仅拥有控制自己私人信息的权利，而且还有权请求国家履行保护个人隐私职能的权利，加强对个人隐私的保护，排除他人对个人隐私的非法干涉。个人的自由和隐私应受到法律保护并避免他人非法干扰和侵犯。总而言之，隐私权是个人自由权、个人信息秘密权和私人生活安宁权，而且个人对自己的私人领域具有支配权，有权决定是否公开且在何种程序上向他人公开自己的隐私和个人的私人信息。

隐私权是指对涉及个人隐私的事务、生活和信息个人拥有控制的权利，学术上称为“控制说”。^⑤宪法隐私权的防御的重点是国家公权力，通过限制公权力的活动范围来排除公权力对个人隐私的随意干涉，从而在一定范围之内赋予公民对其个人私人事务和私人生活的支配权。这些支配权的范围主要包括婚姻、生育、社交等。对个人隐私的尊重，有利于培养人的个性和创造性，这对一个社会的存在和发展具有重要意义，因此目前各国对隐私权的保护更注重对人的创造性的培

^①吕光. 大众传播与法律[M]. 台北：台湾商务印书馆，1987. 66.

^②王利明. 人格权法新论[M]. 吉林：吉林人民出版社，1994. 487.

^③李步云. 宪法比较研究[M]. 北京：法律出版社，1998. 485.

^④张新宝. 隐私权的法律保护[M]. 北京：群众出版社，2004. 12.

^⑤詹文凯. 隐私权之研究(博士论文)[D]. 台北：台北大学，1998. 137.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库